BOSNA I HERCEGOVINA
UREDZARAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

14 -06- 2022

Broj: JN2-02-07-1-1038-10/22
Banja Luka, 09.06.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine, Filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi broj: 49-04/22 od 18.04.2022. godine, žalioca: MONT-GRADNJA d.o.o. Ugljevik, izjavljene zbog povrede člana35., 102. i 107. Zakona o javnim nabavkama, Ugovornog organa: MH „ERS“ a.d. Trebinje ZP „RiTe Ugljevik“ a.d. Ugljevik u Konkurentskom postupku, Obavještenje o nabavci: 1276-7-2-119-3-179/22 od 02.03.2022. godine i Ispravka obavještenja o nabavci broj: 1276-7-2-119-8-286/22 dana 12.04.2022.godine, Predmet nabavke: Nabavka usluga - „Nabavka usluge usisavanja prašine po kotlu”, na osnovu člana 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14 od 19.05.2014. godine) i člana 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku ("Sl. glasnik BiH", broj: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 i 41/13), na sjednici održanoj 09.06.2022. godine, donio je:

R J E Š E NJ E

1. Žalba ponuđača „MONT-GRADNJA“ d.o.o. Ugljevik, broj: 49-04/22 od 18.04.2022. godine, žalioca: MONT-GRADNJA d.o.o. Ugljevik, izjavljene zbog povrede člana 35., 102. i 107. Zakona o javnim nabavkama, Ugovornog organa: MH „ERS“ a.d. Trebinje ZP „RiTe Ugljevik“ a.d. Ugljevik u Konkurentskom postupku, Obavještenje o nabavci: 1276-7-2-119-3-179/22 od 02.03.2022. godine i Ispravka obavještenja o nabavci broj: 1276-7-2-119-8-286/22 dana 12.4.2022.godine„ Predmet nabavke: Nabavka usluga - „Nabavka usluge usisavanja prašine po kotlu”, se usvaja i poništava se:

   - Obavještenje o nabavci: 1276-7-2-119-3-179/22 od 02.03.2022. godine i Ispravka obavještenja o nabavci broj: 1276-7-2-119-8-286/22 dana 12.04.2022. godine, u dijelu odjeljka IV 7. „Rok za prijem ponuda/zahtjeva za učešće, Datum i vrijeme“ i odjeljka IV 8. „Rok za otvaranje ponuda, Datum i vrijeme“.

2. Predmet se vraća ugovornom organu na ponovno postupanje.
3. Usvaja se zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka o kojem će se odlučiti na osnovu posebnog rješenja od strane ovog organa.

O B R A Z L O Ž E N J E

MH „ERS“ a.d. Trebinje ZP „RiTe Ugljevik“ a.d. Ugljevik (u daljem tekstu: Ugovorni organ), je pokrenuo otvoreni postupak objavio Tendersku dokumentaciju za nabavku roba broj Obavještenja o nabavci: 1276-7-2-119-3-179/22 od 02.03.2022. godine i Ispravka obavještenja o nabavci broj: 1276-7-2-119-8-286/22 dana 12.04.2022. godine, Predmet nabavke: Nabavka usluga – „Nabavka usluge usisavanja prašine po kotlu”. Žalilac podnosi žalbu koja je kod ovog organa zaprimljena dana 20.04.2022. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršena je dana 13.05.2021. godine.

MONT-GRADNJA d.o.o. Ugljevik (u daljem tekstu: Žalilac) u žalbi navodi kako ulaže se žalba odnosi na povredu člana 102. i 107. Zakona o javnim nabavkama, kao i povredu člana 35. Zakona o javnim nabavkama, a u vezi sa članovima 52. pa sve do člana 57.a) Zakona o upravnom postupku.
Žalilac nadalje ističe kako je dana 15.04.2022. godine u jutarnjim časovima na protokol Ugovornog organa pokušao predati ponudu za nabavku usluge usisavanja prašine po kotlu, interni broj KZ 19/22, u konkurentskom zahtjevu za dostavu ponuda obavještenje o nabavci objavljeno pod brojem: 1276-7-2-119-3-179/22 od 02.03.2022. godine, Ispravka obavještenja o nabavci broj: 1276-7-2-119-8-268/22 od 12.04.2022. godine, ali mu je predavanje ponude za gore navedeni postupak onemogućeno bez ikakvog pismenog obavještenja, a takođe i bez ranijeg obavještenja da protokol u određene dane neće raditi. Usmeno je radniku saopšteno da protokol neće raditi do utorka, 19.04.2022. godine, te da je mogućnost predaje svedena na predaju samo putem pošte. Žalilac ističe da nikakav pismeni dokaz o protokolu da ne radi nije dobio.
Navedena povreda članova 102., 117. i 35. Zakona o javnim nabavkama, a u vezi sa članovima 52. a sve do člana 57a Zakona o upravnom postuku, je očigledna i namjerna, jer je žalilac kao ponuđač - zainteresovana strana imao namjeru predati ponudu za gore navedeni postupak, interni broj T 24/22a, ali mu nije bio dozvoljen ulazak u objekat ugovornog organa kako bi gore navedena ponuda bila predata na protokol.
Imajući u vidu sve navedeno, vodeći se principom zakonitosti, žalilac predlaže da Ugovorni organ, u skladu sa članom 100. stav (3) ZJN, usvoji ovu žalbu u cjelosti kao osnovanu i poništi sve akte ugovornog organa donesene u ovom postupku ili da zakaže novi rok za otvaranje ponuda kako bi i žalilac mogao da učestvuje u predmentom postupku.
Ukoliko Ugovorni organ ne postupi na predloženi način, žalilac predlaže da Kancelarija za razmatranje žalbi Banja Luka usvoji ovu žalbu u cjelosti kao osnovanu i poništi sve akte ugovornog organa donesene u ovom postupku, te naloži Ugovonom organu da ponovo raspiše TD za predmetni postupak ili da zakaže novi rok za otvaranje ponuda bi i žalilac kao zainteresovani ponuđač mogo da učestvuje u predmetnom postupku.
Žalilac na kraju navodi kako je dovoljan broj primjeraka žalbe uputio Ugovornom organu, ali s obzirom da mu nije omogućena predaja na potokol, bolikran mu je pristup mal-u i faksu javnih nabavki, te iz tog razloga dostavlja tri primjerka iste žalbe, kako bi bio siguran da će žalba doći do KRŽ-a na dalje razmatranje i rješavanje po istoj, te ističe da je o događajima koji su se izdešavali, obavjestio nadležne organe.

Ugovorni organ u izjašnjenju navodi kako dostavlja izjašnjenje na žalbu žalioca „MONT-GRADNJA" d.o.o. Ugljevik, izjavljenu u postupku javne nabavke: „Nabavka usluge usisavanja prašine po kotlu" - konkurentski zahtjev za dostavu ponuda, interni broj: 19/22, objavljen na Portalu javnih nabavki www.ejn.gov.ba pod brojem: 1276-7-2-119-3-179/22 od 02.03.2022. godine.

Prije nego što se upustio u meritorno razmatranje žalbe, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koji moraju biti ispunjeni na strani žalioca, kako bi se uopšte moglo pristupiti njenom rješavanju, a koje se odnose na dopuštenost, blagovremenost i izjavljenost od ovlaštene osobe, odnosno na pretpostavke propisane članom 100. stav (1) Zakona o javnim nabavkama.
Nakon provjere navedenih činjenica, Ugovorni organ je ocijenio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od lica ovlaštenog za zastupanje, čime su se stekli uslovi za odlučivanje o njenoj osnovanosti.
Uvidom u žalbu žalioca Ugovorni organ je utvrdio da je ista neosnovana, te na žalbene navode daje sljedeće izjašnjenje:
Žalbeni navodi žalioca su u najmanju ruku paušalni, bez bilo kakvih dokaza kojima potvrđuje činjenice iznesene u žalbi, sa imajući u vidu da žalilac u žalbi nije dostavio nijedan materijalni dokaz kojima bi potkrijepio svoje žalbene navode, Ugovorni organ se izjašnjava da je ista apsolutno neosnovana.
U konkrentom postupku nabavke je očigledno da je jedini interes žalioca da se onemogući provođenje postupka predmetne nabavke i da zloupotrebom ZJN, ometa Ugovorni organ u izvršavanju svojih planiranih aktivnosti, odnosno čista opstrukcija postupka nabavke.
Ugovorni organ napominje da u skladu sa članom 3. ZJN postupa transparentno, da se u postupku javne nabavke prema kandidatima/ponuđačima ponaša jednako i nediskriminirajuće, na način da se osigura pravična i aktivna konkurencija, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi sa predmetom nabavke i njegovom svrhom.
Zbog svega navedenog Ugovorni organ predlaže da se žalba odbije kao neosnovana.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih procesnih pretpostavki za ulaganje žalbe, a koje moraju biti ispunjene na strani Žalioca kako bi se pristupilo rješavanju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku, članom 109. i članom 111. Zakona o javnim nabavkama i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako to definišu naprijed navedene odredbe.
Žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Žalba je osnovana.

Nakon što je ispitao prethodne pretpostavke, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog organa i propisani zakonski postupak, utvrdio da je žalbu potrebno usvojiti.

Žalilac u žalbi navodi kako ulaže se žalba odnosi na povredu člana 102. i 107. Zakona o javnim nabavkama, kao i povredu člana 35. Zakona o javnim nabavkama, a u vezi sa članovima 52. pa sve do člana 57.a) Zakona o upravnom postupku, te ističe kako je dana 15.04.2022. godine u jutarnjim časovima na protokol Ugovornog organa pokušao predati ponudu za Nabavku usluge usisavanja prašine po kotlu, interni broj KZ 19/22, u konkurentskom zahtjevu za dostavu ponuda obavještenje o nabavci objavljeno pod brojem: 1276-7-2-119-3-179/22 od 02.03.2022. godine, Ispravka obavještenja o nabavci broj: 1276-7-2-119-8-268/22 od 12.04.2022. godine, ali mu je predavanje ponude za gore navedeni postupak onemogućeno bez ikakvog pismenog obavještenja, a takođe i bez ranijeg obavještenja da protokol u određene dane neće raditi, da mu je usmeno

saopšteno da protokol neće raditi do utorka, 19.04.2022. godine, te da je mogućnost predaje svedena na predaju samo putem pošte.

Ugovorni organ u izjašnjenju navodi kako su žalbeni navodi žalioca u najmanju ruku paušalni, bez bilo kakvih dokaza kojima potvrđuje činjenice iznesene u žalbi, a imajući u vidu da žalilac u žalbi nije dostavio nijedan materijalni dokaz kojima bi potkrijepio svoje žalbene navode, Ugovorni organ se izjašnjava da je ista apsolutno neosnovana.

Razmatrajući predmetnu žalbu ovaj organ je izvršio uvid u sadržaj tačke 9.1 Tenderske dokumentacije (strana 11. TD), kojom je definisan način dostavljanja ponude, te utvrdio kako je istom propisano da se ponuda dostavlja u originalu i jednoj kopiji u sjedište Ugovornog organa na adresi: Ugljevik bb, 76330 Ugljevik.
Ovaj organ upućuje kako je odredbom člana 11. Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda propisano da se ponuda dostavlja u zatvorenoj koverti na adresu ugovornog organa navedenu u tenderskoj dokumentaciji. Uvidom u sadržaj Obavještenje o nabavci broj: 1276-7-2-119-3-179/22 od 02.03.2022. godine i Ispravka obavještenja o nabavci broj: 1276-7-2-119-8-286/22 dana 12.4.2022. godine, utvrđeno je da je rok za prijem ponuda određen na dan 15.4.2022. u 12:00 sati. Na osnovu zaprimljene dopune dokumentacije od strane žalioca, broj: 47-05/22 dana 20.05.2022.godine, a obzirom da je žalilac učinio vjerovatnim postojanje povrede postupka koje su istaknute u žalbi, od ugovornog organa je zatraženo izjašnjenje na zaprimljene podneske. Dana 06.06.2022.godine zaprimljen je odgovor ugovornog organa, broj: 18012 od 2.6.2022. godine, gdje se na osnovu uvida u sadržaj zaprimljenog odgovora ne može utvrditi da se ugovorni organ izjasnio u vezi traženog, naročito na okolnosti date izjave lica Slatkoljuba Đokića od 15.04.2022. godine - predstavnika žalioca, te o statusu Potvrde o nemogućnosti uručenja pošiljke od strane privrednog subjekta „EuroExpres", d.o.o. brza pošta, broj TL: 101677850 od 15.04.2022. godine, posebno u dijelu gdje se potvrđuje da je ugovorni organ odbio prijem navedenu pošiljku.

Ovaj organ utvrđuje da na osnovu priloženih dokaza iz spisa predmeta, da ugovorni organ nije ničim osporio navedene povrede postupka koje je žalilac u žalbi učinio vjerovatnim. Naime, kako je ugovorni organ propustio ponuditi obrazloženje s konkretnim dokazima, na osnovu kojih se mogu utvrditi činjenice i okolnosti koje izvan svake sumnje upućuju na zaključak da žalilac ničim nije bio spriječen ili onemogućen da dana 15.04.2022. godine preda ponudu, direktno kod ugovornog organa, putem službe protokola na način propisan tenderskom dokumentacijom ugovornog organa, zatim da konkretnim dokazima ospori navode u vezi osnovanost sadržaja potvrde broj: 01-1025/22 od 18.04.2022. godine, kojom se potvrđuje da je ugovorni organ odbio prijem pošiljke dana 18.04.2022.godine koja je upućena od strane žalioca, ovaj organ zaključuje kako je žalbeni navod, kao i žalba u cjelosti osnovana.
Ovaj organ takođe napominje kako je ugovorni organ propustio dokazati postojanje činjenica i okolnosti koje mogu osnovano osporiti iznesene prigovore na opisani postupak ugovornog organa koji je usmjeren na štetu žalioca, dakle u dijelu koji se odnosi na žalbeni prigovor da ugovorni organ nije omogućio žaliocu predaju ponude direktno i putem službe protokola kod ugovornog

organa na dan 15.04.2022.godine, koji je prema obavještenju o nabavci određen kao zadnji dan predaje ponuda u ovom postupku nabavke, zbog čega se izjašnjenje ugovornog organa smatra neosnovanim.

Ovaj organ nalaže ugovornom organu, da u nastavku postupka postupi u skladu sa stavovima ovog organa iznesenim u ovom Rješenju i u skladu s odredbama Zakona o javnim nabavkama otkloni uočene nodostatke i povrede postupka, i na osnovu provedenih radnji i postupka pravilno i potpuno utvrdi činjenično stanje na koje će pravilno primijeniti materijalni propise.
U vezi prednjeg, ugovorni organ će poduzeti radnju ispravke u osporenom dijelu Obavještenja o nabavci: 1276-7-2-119-3-179/22 od 02.03.2022. godine i Ispravka obavještenja o nabavci broj: 1276-7-2-119-8-286/22 dana 12.04.2022. godine, utvrditi nove rokove za prijem ponuda i za otvaranje ponuda. Ugovorni organ će, također, u nastavku postupka obratiti pažnju na potrebu sačinjavanja izmjena i dopuna tenderske dokumentacije u relevantnom dijelu i skladu s članom 53. Zakona o javnim nabavkama.

Prema tome, svi predhodno izneseni razlozi ukazuju na to da je ugovorni organ nije pravilno i potpuno utvrdio činjenično stanje, te je nepravilno primjenio zakon i podzakonske akte, zbog čega se žalba usvaja kao osnovana, te na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja i primjenom člana 104. i 111. stav (1) d) Zakona o javnim nabavkama, te člana 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku, odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Budući da je žalba usvojena, kao osnovana, i da je žalilac postavio zahtjev za povrat troškova na ime naknade uplaćene za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM, povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u tom iznosu izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Pouka o pravnom lijeku
Ovo rješenje je konačno i izvršno. Protiv ovog rješenja može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom BiH u roku od 30 dana od dana prijema Rješenja.
Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Radomir Bašić, dipl.pravnik

Dostaviti:
- MONT-GRADNJA d.o.o. Ugljevik
- MH „ERS" a.d. Trebinje ZP „RiTe Ugljevik" a.d. Ugljevik
- EVIDENCIJA
- A / A

